POR IVAN, Y PEDRO ZAPATA.

Con don Miguel de Coloma, y otros.



Citaron al Fiſco Real de ſu Mageſtad, a don Miguel de Coloma ſeñor de la villa de Malon do habitan, y ſon originarios, y a la miſma villa. Comparecieron los procuradores fiſcales de ſu Mageſtad, y Franciſco Longo procurador de don Miguel y de los jurados y Conſejo de Malon Prouaron y publicaron: dieron defenſiones el Fiſco y dō Miguel, y aunque enellas eſtuuo el nombre dela Vniuerſidad, pero borroſe, y ſegun conſta del memorial de ſu oblacion, realmente ſe dieron por ſolo el Fiſco y dō Miguel, aunque tambien pidio ſentencia Longo por Malon: y auiendoſe pronunciado en la Audiencia por los Infançones, declarando q̄ tienen poſſeſsiō de ſus Infançonias, y q̄ deuē ſer admittidos a la Salua, Lōgo lleuo ſalario no ſolo comoprocurador de dōMiguel ſino tābien como procuradorde Malon.

Todos tres conuenidos hizieron eleccion de firma ante V. Señoria, y auiendo el Fiſco, y don Miguel propueſto en ſus defenſiones en la Audiencia las miſmas excepciones y articulos, que agora en la eleccion de firma proponen juntamente con Malon, y en particular, que auian pechado y contribuydo ellos y ſus aſcendientes, y que no eſtauan en poſſeſsion de Infançones, ni de los gozos que a los hidalgos competen, que es lo miſmo ſobre que el Fiſco, y el ſeñor collitigantes con Malon ex vna, preſentarō teſtigos, y los publicaron en la primera inſtancia, ſuplican que ſe manden quitar aquellos articulos, y que noſe reciban teſtigos ſobre ellos, ni ſe lleue cuenta con los que ſe huuieren recebido. Malon pretende, que pues no dio defenſiones, ni hizo ni publico prouança, no corre con ella la regla, quod didiſcitis, teſtificatis, & publicatis ateſtationibus, non poſſunt recipi teſtes ſuper

39

eiſdem articulis, vel directe con trarijs, nec probent recepti, & examinati *authent. de teſt. §. quia vero vbi Ange. num. 16. & in authen. at qui ſemel. C. de probatio. vbi communis, ſicut & alterius ſcholæ Pontificiæ in cap. conſtitutus in 2. in cap. ex tenore, in cap. veniens in 2. in cap. intimauit, & in cap. fraternitatis. de teſtibus, vbi hoc regulariter procedere docent Abbas num. 11. Felin. 4. Marian. num. 24. 74. & 83. cum infinitis per Farin. q. 75. num. 68. vbi. nu. ſequen. rationẽ ſubijcit ex Clement. 2. de teſt. vt timor ſubornationis vitetur à nemine cõtradicta, vtibi num.* 70. aliam quoque ſubijcit rationem vt probationibus quã doque ſit terminus, ex Ioanne Andrea *in d. cap. fraternitatis & Abba. in d. c. ſeries de teſt.* Et etiã quia ex publicatione renunciatio reſultat vlterioris productio nis teſtium vt per Bellamer. *in d. cap. fraternitatis num.* 18. *& alios quos Farin. citat d. num.* 70. Qui tamen in contraria reſidet ſententia, quod eiuſmodi regulæ tota, & ſola ratio ſit timor ſub ornationis, ex Maria. *d. cap. fraternitatis num.* 21. *& Paryſio. ibi in repetitione num.* 20. *num.* 64. *&* 211. Que es la miſma porque en las apelaciones no ſe admiten prouanças ſobre lo articulado enla primera inſtãcia *l. per hanc. C. de tẽporib. appel.* cuius meminit in propoſito Garcia, *de nobil. gloſ. 46. n. 5. el fuero querientes in 2. de firmis iuriſ.* ſeria tãbiẽ la razon, porque aunque dio lugar de deduzir nueuas excepciones, pero nõ las que ya ſe deduxeron en la primera inſtancia, quod ſtrictiſsime obſeruatum vidi in proceſſu don Ioannis Ximenez de Aragues ſuper electione iurisfirmæ.

Ninguna de eſtas concluſiones puede negarſe; pero dize V. Señoria que el drecho de el Fiſco, de don Miguel, y de Malon ſon diuiduos, y que competen in ſolidũ, totaliter, de perſe, ac independenter, y que tambien en el termino correlato, que ſon los Infançones, ſe puede y deue conſiderar la miſma diuiſibilidad, vt poſsit ſtare, quod reſpectu Regij Fiſci, & dõ Michaelis repellatur iurisfirma, & rata maneat ſentencia, & illorum reſpectu iuriumque ſibi cõpetentium maneant ingenui, & Infantiones: vt pote quia quo ad eos neceſſaria ſit ſupplicata declaratio deletionis articulorum, & teſtium ſuper eis examinatorum. At vero quo ad vniuerſitatem de Malon eius contriburtionum, & onerum, nec ma-

maneant ingenui, nec nobilitatis exemptione potiantur, cum vel ex propositis theoricis, & praxi Regni permissum fuerit illi, qui nec defensiones, vel exceptiones, obtulit, nec publicauit, nec produxit aliquas probationes, de nouo easdẽ offerre & super eis, probationes, quas obtulerunt Regius Fiscus, & don Michael in præcedenti instantia; quia per inconuenientia non est adimenda Vniuersitati facultas differẽdi exceptiones, & probationes in sequentem instantiam; cum alioqui de per se cõsiderata permissum id habeat expresse, *ex dicto foro querientes in 2. de firmis iuris,* & quia praxi edocemur diuiduam esse ingenuitatem, & nobilitatem, vt ipsemet Infantio, quo ad Fiscum, & aliquam Vniuersitatem declaretur, & maneat; alterius vero vniuersitatis respectu nequaquam; vt ego obtinui pro municipio de Aguaron coram Dominatione Vestra in processu Lazari Viñau, super electione iurisfirmæ. Sicut etiam ex sola Iactatione prosequi potest Fiscus eiusmodi causam, & se iactantem compellere ad prosecutionem, Vniuersitas autem nõ, nisi vltra iactationem impedita sibi fuerit aliqua exactio, ex præsentatione jurisfimæ Infantioniæ: *distinguit Pleb. §. infan.* & mox obtinui in Regia Aud. pro D. Frãcisco Sans, cõtra Oppidũ de Calaceit, qui processus ex electione iurisfimæ pẽdet corã Vestra Dominatione, D. R. Sesse *decis.* 10.

Denique ponderatur lex *si duo patroni* 13. *de iure iuran.* vbi in concursu duorum patronorũ, altero juramentũ deferente, si libertus iurasset, se libertũ eius non esse, eiusmodi iuramentum nihil quo ad alterum compatronum attineret.

Sed latet Anguis in herua, & quamuis hæc (prima considera- tione) videantur colorata, illis tamen nõ obstantibus, & æquitati & iuri magis videtur consonare, impermissum fuisse villæ de Malon easdem exceptiones repetere, & post publicatas a Fisco & dõ Michaele, nouos testes offerre, eosque omnino delendos. Farin. tantus iureconsultos *d. q. 75. num. 1. ex Maria. Soci. in cap. fraternitatis num.* 7. reconocio, que aqueste tratado es muy intrincado entre los DD. y encarece aquella questiõ por de las mas trabajosas, y que mas le canso, y el artic. que agora ocurre no es de los de menos especulaciõ de la materia, y reconozco Señor que no tengo noticia

ticia, que aya ocurrido en estos Tribunales, y que por nueuo, y de graue exemplo es muy digno de su censura.

Y para su resolucion premitiria lo primero, que propiamente nuestro caso, no es de los decididos *en las leyes Cæsareas, ni Pontificeas, ni en el fuero querientes,* que hablaron en los casos regulares y ordinarios, del actor y reo, que litigan, o de diuersos, que conuienen, o son conuenidos, y dan excepciones, o defensiones, o ambos las esperan para la otra instancia: antes es vn caso extraordinario; transcendente, y mixto, en el qual siendo citados y cõuenidos tres, los dos se defiẽden y el tercero (nullo obsistẽte impedimẽto,) no.

Lo segundo, que nuestro caso no es como el del processo Lazari Viñau con el lugar de Aguaron, que pendio ante V.S. Ni como el que precedio en la Audiencia en el processo Philippi Viñau de Fuen de todos super Infançonia, en los quales por auer citado el Infançon estãdo en Çaragoça a la platica de causidico, y estudiãdo no cito a su lugar, ni al Cõde de Fuẽtes, sino al Fisco, y a Çaragoça, y despues se anullo la sentencia a pedimiẽto del Conde, y de Fuen de todos y en el otro se declaro que no perjudicase a Aguaron. Ni como el pleyto de don Francisco Sans. Ni son los terminos de la *l. si duo patroni,* en los quales el liberto reconoci a dos patronos, sed contendebat esse diuersos, defiriole el vno el juramento, juro contra el que no era su patrono, dudo Vlpiano si al otro se le acreceria (dato que prouasse serlo) la mitad de las obras del cõpatrono. Y ansi es materia de drecho de acrescer, *vt per Iassonem in l. re coniuratæ num. 170. Ripa num. 126. de leg. 3 latè Tiraq. in l. si vnquam verbo reuertatur nu. 351. C. de reuocand. donationibus.*

Denique præmitterem, existimaremq; id summe notandum pro articuli dicisione, que en nuestro caso el drecho de ser, o no ser Infançones mis partes la instãcia, que en entrambos processos corre junta, y con todas las mismas partes, la eleccion de firma, y la que presentan juntas, y la sentencia, que ha de ser la misma (no voy agora a que per possibile no pudiesse contener capitulos diuersos) son indiuiduas, y el ser, y no ser Infançon, aunque sea respecto de diuersas partes e diametro opuesto, contrario è incompatible, y ex cõsequen-

quenti, el ser Infançon, o no lo ser, es vn drecho vniuoco, è indiuiduo, y sin q̃ pueda admitir analogia alguna: præter naturam enim esset, & portentosum, que en vn mismo sujeto, y personas repelliendo V. Señoria la firma, quanto al Fisco y don Miguel, que es precisso, siendo necessaria la delecion de los articulos y prouãças, quo ad eos, recibiesse la misma quo ad villam de Malon, y reformando la sentencia de la Audiencia declarasse, que ni son Infançones, ni deuen gozar: indeque profluerent, & portentosi effectus, que a su Magestad no le pagassen marauedi, ni le siruiessen sino como hijos de algo; ni el señor los pudiesse tratar sino como tales, y que con la Vniuersidad fuessen plebeyos, y contribuyessen. Es de ver si preponderaria ser declarados por Infançones con el Rey y el señor para los estamẽtos de las Cortes, q̃ pareze que si, y de inconuiniente, que el no hidalgo simpliciter, interuiniesse en ellas, con calidad de tal.

Si la objecciõ corre en otro sentido, quod imo potius admissis, & non deletis, articulis & probationibus villæ de Malon, iurisfirma recipiatur, quo ad tres collitigatores & in totum reformetur sententia Regiȩ Audientiæ, iniurius id videretur, & iniquius, pues se les quitaria a los Infançones el drecho adquirido contra el Fisco y don Miguel, quibus prodesse nullomodo possunt probationes ab eadẽ villa factæ in articulis ab ipsis iã deductis in superiori instatnia, & in quibus onus probationis assumpserunt.

Aquesta seria la razon, que moueria a la Audiẽcia en el processo Philippi Viñau, para que à pedimiento del Cõde de Fuentes y del lugar de Fuen de todos anullasse la sentencia, por la qual fue declarado Infançõ en lo possessorio, y admitido a la salua, no solo con el Conde y la Vniuersidad, que no los cito, so prætexto que auia mudado el domicilio de origen, siẽdo assi, que no le tenia en Çaragoça, por estar a la practica de causidico simpliciter, & absolute, aun con el Fiscal y Çaragoça aquienes cito.

Y si bien no pude yo obtener tanto por Aguaron en el processo Lazari Viñau, donde V. Señoria echo por lo mas benigno, no anullando, sino declarando que no dañasse la sentencia *ex cap. huius nullitatis, defectus scilicet congruentis citacionis, a Aguaron*, que no fue citado, deuiendo

 serlo

ſerlo. Mas entrambos exemplares procedierõ porque nõ erat res integra, ſed iam per ſententiam in iudicatum trãſactam ſopita, cæterum ſi integra extitiſſet, como en nueſtro caſo, minime crederem, que pudiera cõceuirſe, declarando a vna miſma perſona por hijo dalgo quo ad quædam, vel quo ad quoſdã, & quo ad alios, por pecheros nec reſiſtit Dominus R. Seſſe *d. deciſ.* 10. *qui non loquitur de iure naturæ, ſed de effectibus ciuilibus, vt per eum.*

Id quod maxime confouetur conſiderando, que la cauſa de la nobleza aunque en ſu impugnacion pueda tener tres perſonas totalmẽte intereſſadas: el Fiſco, el ſeñor, la Vniuerſidad, vt omnes euocentur ad illam, ſi el Infançon quiere que perjudique la ſentencia à todos, y que haga drecho vbique gentium, empero no por eſſo el drecho quo ad ipſum præſertim Infantionẽ in quo actiue & potiſsimũ recipitur, no ſea el drecho indiuiduo, è indiuiſible, & aduerſum ipſi naturæ, vt vnius reſpectu declaretur, & ſit ſimpliciter Infantio & intuitu alterius plebeius: potiſsimũ cũ nobilitas ſe teneat ex integra cauſa, & contributio vni præſtita, cæteris proſit, ab eis tamẽ allegata, & probata competenter, & non ſubſiſtente ratione ob quam prodeſſe non poſsit, vt in caſu præſenti, in quo probationes non poſſunt admitti quo ad Fiſcum, & dõ Michaelẽ. Ni tienen menos drecho los Infançones, para que no les aproueche, que tuuieran las partes contrarias, para que les aproue charan, obſtaculo remoto, id eſt exceptionibus ab ipſis non propoſitis, nec onere eaſdem probandi aſſumpto, y en eſte concurſo de coſas tan repugnantes, & quæ implicãt, & contrariantur ad inuicem, nulla ratio permittere videtur, vt rigidius eligatur, vel implicationes, & contrarietates in rei ſui natura indiuidua, admittantur.

Præmaxime, no ſiendo el Fiſco, dõ Miguel, y la Vniuerſidad ſolo collitigantes, & ex æquo partes para impugnar la ingenuidad delos Infançones, ſino tãbiẽ conſocij de la miſma facultad y drecho, y conſortes y cõſocios de la lite. Los Infançones hizieron lo que en ſi era citando y poniendo demanda a todos los intereſſados, prouando y publicando con ellos, y obteniendo aſſignacion para que dieſſen ſus defenſiones. El pleyto de ſu naturaleza corre cõ todos. Que al no citado no le dañara, paſſe, pero q̃ perjudicãdo a los dos pue-

ſtos mas principales, no dañe al otro, aunque lo fueſſe tanto, per quam durum videtur, & aduerſum varijs juris regulis, caſui noſtro affinibus, & in quibus par militat ratio. Nam videmus ſententiam latam aduerſus principalē nocere fideiuſſori non citato, *l. fin. §. fin. C. de vſur. rei iudic. Bar. in l. 1. iudicatum ſolui. Nicell. de concor. gloſſarum concor. 52. in 9. fallentia, cum alijs per Ronchegall. in l. ex duobus reis 16. nu. 30. de duobus reis.*

Rurſus ſicut ſententia ex ſe æque preiudicat tribus aduerſarijs, & aduerſus omnes fertur, ita & probationes in ea factæ omnibus nocent, *Innocent. in cap. cauſam quæ 1. de teſt. Bart. in l. ſi mater. §. 1. de exceptio. rei iudi. quos & alios ſequitur Ronchegall. vbi proxime num.* 31. De que para mi ſe conſigue, que pues eſtuuo en mano de Malon proponer y prouar las exceptiones q̃ agora propone, y voluntariamē te dexo de hazerlo, facto proprio, habilito etiā contra ſi las q̃ reſultan de la primera inſtancia, principalmente auiendoſe lleuado el pleyto con el Fiſco, y el ſeñor ex bona fide, & ſine dolo nec culpa, y aunque la tuuieran no hazia perjuyzio a eſta parte, quamuis conſotius iuris, & litis intereſſe repetere potuiſſet, *vt per Caſtrenſ. in l. ſi de communi. ſi ſeruitus vindicetur in l. ſupra iter §. Caſuis. de aqua plubia arcen.* Si las exceptiones fueran particulares de vno de los aduerſarios colitigantes, o el hecho no fuera tan cōnexo que pechando con el fiſco, con el ſeñor, o cō la vniuerſidad, non fuiſſent facti omniū reſpectu, rei, pudieraſe præſcindir el drecho de Malon, & in propoſito diſtinctionem hanc exceptionis competentis alteri ex conſortibus, vel conſocijs iuris, & litis, quæ alteri non competat, *ſubtiliter perpendit Ronchegall. ſupra num.* 33. *verſ. ſed dicendum eſt*, vbi & perpendit *l. penultimam. de duobus reis*, in qua factum vnius, alteri præiudicat, *& latius infra num.* 38. Y ſi bien Imola *in ead l. ſi duobus reis ſtipulandi, quam refert Ronchegall. ibidem num.* 42. ſentiat non inconuenire nouas probationes, admitti, contra alterum ex cōreis, hablo de los que no ſon ſocios del drecho y del pleyto *& explicat latius ex Bart. & Aret. Ronchegall. ſup. num.* 43. Y ſuponiendo que fueſſen excepciones y prouanças, que no ſe huuieſſen aun propueſto con el otro, y la connexion y ſociedad de las partes cōtrarias, in ſimili conſidera

tur

tur per Bart. *in d.l.ex duobus reis q.finali & in authen.hoc ita nu.66. C. eod.* vbi quamuis regula constituat contrariam in exceptionibus non connexis, & in correis qui non sunt socij, pero limitala en las exceptiones connexas, y en los que lo son: porque aunq̃ en los que no lo fuessen discedit à limitatione, en los que lo son, dictũ verũ esse, profitetur.

Denique considerãdum est, que el ser, o no Infançones es cosa indiuidua, ipsa natura, non minus quam indiuidua considератur stipulatio viæ, aut itineris, nec enim commodiorem diuisionem recipit, & ita dicendum est, ipsa natura, ius indiuiduum *vt ex Bart. in l. stipulat. nõ diuidũtur. in principio nu.26. de ver. obl. declarat Polidor. Ripa de diuid. & indiuiduis ad interpretationem legis 4. §. Cato. de verborum in proloquijs par. 2. num.* 8. diffiniens indiuiduum; vt sit illud quod cõgruam partitionem excludit, & *q.2. num.*37. natura indiuiduum docet, quod natura diuisionem nõ admittit, & diuisum corrũpitur *l. pro parte. de seruitut. l. stipulationes nõ diuidũtur de verb. oblig.* La misma indiuisiuilidad compete à la sentencia, vt quis declaretur Infantio, vel Plebeius, nec commodam partitionem recipiat in eodem iure, in eadem re, in eodem subjecto. *Bursat. cons. 176. num. 4. l. in hoc. iudicio. familiæ hærciscun. sequitur Polidor. Ripa vbi sup. seu. 22. nu.19.* qui quamuis *num. 40. ex Alexan. cons. 186. num. 11. in 2.* dicat aliquo casu sentẽtiam diuidi posse, vt sententia cõtra vnum lata, alteri non præiudicet, *ex glos. in l. 2. quibus res iudicata non nocet. & refert Bartolum in l. 2. §. ex ijs de verbor. & in d. l. ex duobus reis.* Pero es en cosa que recibe diuision, vt vnus ex socijs consequatur totũ, quamuis alter nil, *vt in d. l. hæredes §. an ea. Famil. hercis. per quã quoq; mouetur Alex. d. cons. 186. num. 11. in 2.* Lo qual no tiene aplicacion, ac si quod peteretur, esset omnino indebitum, y se declarasse asi, sicuti in nostro casu Infantiones fore, præcise declarandum erit cõ el Fisco y el señor, lo qual non recipit diuisionem, vt cum Vniuersitate declarẽtur Plebei, & in specie Dominus R. Sesse. *decis. 10. ex autoritate Baldi num. 4. in l. ingenuum. de statu hominum.* ius ingenuitatis, & sententia super ea indiuidua esse docet, & sic quem ingenuum esse non posse nisi quo ad omnes, sicut non potest quis esse in parte liber, & seruus in parte *l. si pater. l. si duobus*

bus de liber. cauſ. ſicut nec quis poteſt eſſe pro parte legitimus &pro parte illegitimus, nec pro parte emancipatus, & pro parte ſub poteſtate, vt ibidem probat Dominus R. Seſſe. Qui etiã non obeſt quetenus *d. deciſ.* 10. *num.* 7. docet ſententiam latam contra Fiſcum, non nocere Vniuerſitati non citatæ, cuius ius coæquale eſt, & independens, porque es cierto, que no ſiendo citada podra proſeguirle, etiam contra iam declaratum Infantionem cum Fiſco, & domino, pero ſi a inſtancia de la Vniuerſidad ſe declarare Pleueio, erga omnes talis forſan maneret: Y quando dixeſſemos, que no ſe reſoluieſſe la ſentencia cõtra el Fiſco y el ſeñor, *ex Bald. in d. l. ingenuum, late comprobat Do. R. Seſſe d. deciſ.* 10. *ex num.* 19. Pero alli lo que ſe decidio fue, que no hizo perjuyzio la ſentencia con el Fiſco, para que Binefar no pudieſſe citar al Infançon: pero nihil horum obeſt in caſu noſtro, in quo re integra, imo iam lata ſentencia contra tres collitigatores æquale ius habentes, citatos & conuentos, admitendi ſint articuli, & probationes ſuper iam deductis, in quibus aſumptum fuit onus probandi per Fiſcum, & dominum vt admiſsi tollatur ius Infantionibus, quæſitum contra Fiſcum, & Dominum, vel reſpectu illorum repellatur iurisfirma, & confirmetur ſentencia, reſpectu vero Vniuerſitatis recipiatur, & infirmetur, quo caſu potius dicendum eſt cum Otalora *de nobilitaee* 1. *par.* 3. *part. cap.* 9. *num.* 22. ius nobilitatis eſſe indiuiſsibile.

En el proceſſo don Petri Coloma en el pleyto de Bierlas ſuccedio, que auiendo ganado en la litte pendente don Pedro Coloma abuelo de don Miguel y poſſeido 24. años, y ſucumbido deſpues para liquidar los fructos, que auia de reſtituyr concurrieron la parte contraria, y vn ceſsionario ſuyo cõ diuerſas cedulas, cada vno por la cantidad, que le competia, el vno dexo a juramento de Pedro Coloma lo procedido, y reſpondio mediante el, el otro quiſo hazer prouanças, oppuſſoſele por dõ Pedro que atenta la connexion de la cauſa y el exemplo y conſequencia, que de lo vno reſultaua para lo otro, no ſe deuia de admitir prouança, ſolo porque quando defertur juramentum, no ſe admite, y aunque eran diuerſos los collitigantes, ratione vnionis, & connexionis cauſæ decidio. V. Señoria que no ſe

deuia de admitir : con que alli no concurria el riesgo, ni razon de euitar, ne testes subornentur vel cōducantur, qua de re consulendus est Bart. *in d. l. ex duobus reis stipulandi 5. q. & in d. authen. hoc ita. ex num. 46.* cuis dicta late reassumit Ronchegall. *in d. l. ex duobus reis ex num.* 55. Y era mucho menos la razon de connexion, è indiuisibilidad en aquel caso, do se trataua de cantidades diuiduas pertenecientes à diuersas personas, & inhilo minus, quia alter probauit per juramentum, alter, non fuit admissus ad probandū per testes.

Et magis in indiuiduo, la razon porque no se admiten nueuas prouanças post didiscita testificata vrget, no solo quando didicit propria, sed etiam si alterius partis, no solum consocij, sed aduersarij *authen. at qui semel ibi glos. verbo didicerit Bart. nu. 22. & Castrens. num. 6. C. de probatio. quos & alios sequitur Fari. d. q. 75. num. 89.*

Y siendo el juyzio el mismo, el pleyto, y las partes, y la acciō, obsta la publicacion de los testigos: *Angel. dicto. authen. de test. §. quia vero num. 29. sequitur Farin. d. q. 75. num.* 105. Que hablan sin distinguir, an iuditio, & causæ adstiterint, se defenden do, vel non, y asi no deuemos distinguir, & repetit Farin. *ibidem num.* 128. quando non variatur modus agendi.

Et in indiuiduo Fari. *ibi n.* 132. dize, que la publicacion, no obstara en el nueuo Iuyzio, præsertim quando personæ sunt diuersæ.

Dos partes considero en esta autoridad: La primera que la publicaciō de vn juyzio no obsta en otro, que haze allusion a la limitacion 8. del mismo Farin. *ead. q. num.* 122. que dixo, quod quando sentencia, nō transit in iudicatum, post publicationem atestationum, possunt testes examinari ex Schola doctorum, quā refert post Hostiens. *in cap. fraternitatis num. 3. de testib.* Esto no procede en nuestro Reyno, *ex d. foro querientes in 2. de firmis iuris* La segunda, que aquesto corra inter easdem personas, o diuersas, ex eodem Hostiense *in d. cap. fraternitatis, & cæteris omnibus, quos Farin. recenset d. nu.* 131. & in hac parte arbitrarer in nostro casu villam de Malon non esse diuersam, vt pote, que conuenta fuerit, & citata, & quæ liti adstiterit, & publicationi testium vtriusque partis, queque sentenciam petierit ex eisdem, & potuit defensiones offerre, &

pro-

probationes facere, vt inde non minus sibi obsit regula iuris, & prohibitio dicti *fori querientes*, quam si vberius liti adstitisset exceptiones, & probationes proponendo. Y reconocidos los authores clasicos, que cita Farin. *d. num.* 132. infonte hablan en terminos, que sea parte distinta la que despues quiere presentar testigos, *Ioannes Andreas in d. c. fraternitatis vers. itẽ cũ in alios personas agitur Bellam. nu.* 19. ibi item *cum inter alias personas, & nu.* 21. *&* 28. *Enri. Boyc. num.* 11. ibi: *Item agitur inter alias personas, Abbas num.* 4. ibi: *6. cum inter alias personas agitur*, & ibi Paris. *in rep. num.* 45. que se mueuen por el capitulo *constitutus*, que habla en tercero, que de nueuo viene al pleyto, que bastan por exemplo, porque los demas hablan en los mismos terminos. Modo autem dubitari non potest quin priori liti verè, & realiter adstiterit villa de Malon, nec dici possit diuersa persona in præsenti, nullus enim ex Doctoribus inter casus fallenciales regulæ prohiuitiuæ prædictæ, refert prętensum ex aduerso, quod videlicet pars quæ interuenit, & adstitit publicationi testium productorum, vel à collitigatoribus, vel ab aduersario possit super eisdem, vel super directo contrarijs articulis testes producere: imo verò contrarium obseruat *Farin. d. q.* 75. *num.* 89.

Vt ex ijs omnibus sperẽ delendos fore articulos, à villa de Malon præsentatos, & amouẽdos testes super eis receptos, cum verè ipsa litigauerit in antecedenti instantia, & publicationi astiterit eorumdem articulorum, & probationum factarum semper eis a Fisco, & D. Michaele, nec non, & directo contrarijs productis, & publicatis ab ipsis Infantionibus: nec contrarium habetur per DD. *in l. per hanc C. de tempor. appellatio.* imò verò secundum Bart. ibi: *num.* 5. *&* 6. obseruatur regula *authent. de test. §. quoniam verò & cap. fraternitatis de test.* vt ob subornationis periculum, non admittantur super eisdem capitulis testes in causa appellationis. Sub censura Vestræ Dominationis.

Michael Pastor.